

Becommantarieerde rechtspraak in Bank- en financieel recht, *R.D.C.-T.B.H.*, 2015/2, p. 174

Becommantarieerde rechtspraak in Bank- en financieel recht

Jurisprudence commentée en droit bancaire et financier

Jean-Pierre Buyle et Martine Delierneux

VOORWOORD

De afgelopen maanden hebben we de opkomst en bloei gezien van belangrijke hervormingen inzake het financiële herstelplan. De Bankenunie werd opgericht met als basis het unieke regelgevingsklimaat (single rule book) opgenomen in EU-richtlijn nr. 2013/36 van 26 juni 2013 betreffende toegang tot het bedrijf van kredietinstellingen en het prudentieel toezicht op kredietinstellingen en beleggingsondernemingen, en de verordening nr. 575/2013 betreffende prudentiële vereisten voor kredietinstellingen en beleggingsondernemingen (het wetgevingspakket CRD IV / CRR). De bankenunie is gebaseerd op drie pijlers:

- het gemeenschappelijk toezichtsmechanisme: verordening nr. 1024 van 15 oktober 2013 waarbij aan de Europese Centrale Bank specifieke taken worden opgedragen betreffende het beleid inzake het prudentiële toezicht op kredietinstellingen en verordening nr. 1022 van 22 oktober 2013 tot wijziging van verordening (EU) nr. 1093/2010 tot oprichting van een Europese toezichthoudende autoriteit (Europese Bank-autoriteit);
- het gemeenschappelijk afwikkelingsmechanisme: richtlijn nr. 2014/59 / EU van 15 mei 2014 betreffende de totstandbrenging van een kader voor het herstel en de afwikkeling van kredietinstellingen en beleggingsondernemingen (BRDD richtlijn) en verordening nr. 806/2014 van 15 juli 2014 tot vaststelling van eenvormige regels en een eenvormige procedure voor de afwikkeling van kredietinstellingen en

AVANT-PROPOS

Les mois écoulés ont vu émerger et fleurir d'importantes réformes sur le plan financier. L'Union bancaire s'est constituée, avec comme base le corpus réglementaire unique (le single rule book) repris dans la directive n° 2013/36 UE du 26 juin 2013 concernant l'accès à l'activité des établissements de crédit et la surveillance prudentielle des établissements de crédit et des entreprises d'investissement et le règlement n° 575/2013 concernant les exigences prudentielles applicables aux établissements de crédit et aux entreprises d'investissement (le paquet législatif CRD IV/CRR). L'Union bancaire repose sur trois piliers:

- la supervision unique: le règlement n° 1024 du 15 octobre 2013 confiant à la BCE des missions spécifiques ayant trait aux politiques en matière de surveillance prudentielle des établissements de crédit et le règlement n° 1022 du 22 octobre 2013 modifiant le règlement n° 1093/2013 instituant l'autorité européenne de surveillance;
- la résolution unique: la directive n° 2014/59/UE du 15 mai 2014 établissant un cadre pour le redressement et la résolution des établissements de crédit et des entreprises d'investissement (directive BRDD) et le règlement n° 806/2014 du 15 juillet 2014 établissant des règles et une procédure uniformes pour la résolution des établissements de crédit et de certaines entreprises d'investissement dans le cadre d'un mécanisme de résolution unique et d'un Fonds de résolution bancaire unique (règlement MRU) ;
- la protection des dépôts (inachevé): la directive n° 2014/49 du 16 avril 2014 relative aux systèmes de

<p>bepaalde beleggingsondernemingen in het kader van een gemeenschappelijk ontwikkelingsmechanisme en een gemeenschappelijk ontwikkelingsfonds (SRM-verordening);</p> <ul style="list-style-type: none"> • de bescherming van deposito's (onvoltooid): de richtlijn nr. 2014/49 16 april 2014 inzake de depositogarantiestelsels. <p>In het nationaal recht is het bankrecht, dat weldra haar 20^{ste} verjaardag viert, volledig herzien en aangepast aan de eisen van Europa en de financiële crisis. Vier wetten werden daartoe gepubliceerd in het <i>Belgisch Staatsblad</i> op 7 mei 2014: de wet van 25 april 2014 over het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen (de "Banking Act"), de wet van 25 april 2014 houdende diverse bepalingen, de wet van 25 april 2014 tot invoering van de mechanismen voor een macroprudentieel beleid en detaillering van de specifieke taken van de NBB als onderdeel van haar missie om bij te dragen aan de stabiliteit van het financiële stelsel, en de wet van 8 mei 2014 met betrekking tot de mogelijkheid tot beroep tegen de macroprudentiële aanbevelingen van de NBB.</p> <p>In de rechtspraak voor het jaar 2013 is de aandacht vooral gegaan naar het financieel en bankrecht en dan vooral wat betreft kredieten en beursverrichtingen.</p> <p>Wat betreft de rechtspraak omtrent het kredietrecht hebben we, tussen de talloze uitspraken betreffende de herinvesterings- en <i>funding loss</i>-clausules, gekozen voor een interessante uitspraak aangaande de herbeleggingsvergoeding (art. 1907<i>bis</i> BW) (uitspraak 4). Verder hebben we gekozen voor een (relatief zeldzame) uitspraak uit het internationaal privaatrecht aangaande de materie van het documentaire krediet onder de Brussel I-Verordening (uitspraak 5). Diezelfde Brussel I-Verordening is ook aan de orde in de materie van het portefeuillebeheer (uitspraak 6). Inzake het beursrecht hebben we gekozen voor 2 uitspraken over één van de meest besproken financiële instrumenten in de rechtspraak: de interest rate swaps (uitspraken 7 en 8) met terugkerende verplichtingen (pre- en post-MiFID): informeren en geïnformeerd worden, bewijslast en de kwaliteit van de waarschuwingsplicht</p>	<p>garantie des dépôts.</p> <p>En droit interne, la loi bancaire qui venait de fêter son 20^e anniversaire a été profondément revue et adaptée aux exigences de l'Europe et des crises. Quatre lois ont été publiées au <i>Moniteur belge</i> le 7 mai 2014: la loi du 25 avril 2014 relative au statut et au contrôle des établissements de crédit (« la loi bancaire »), la loi du 25 avril 2014 portant des dispositions diverses, la loi du 25 avril 2014 établissant les mécanismes d'une politique macro-prudentielle et précisant les missions spécifiques dévolues à la BNB dans le cadre de sa mission visant à contribuer à la stabilité du système financier et la loi du 8 mai 2014 concernant le recours contre les recommandations macro-prudentielles de la BNB.</p> <p>En jurisprudence, l'année 2013 a amené son lot de décisions, essentiellement en droit du crédit et en opérations de bourse.</p> <p>En droit du crédit, parmi les innombrables décisions prononcées en matière de clauses de remploi et de <i>funding loss</i>, nous avons retenu une intéressante décision en matière de requalification d'une ouverture de crédit en prêt (art. 1907<i>bis</i> C. civ.) (décision 4). Nous avons aussi choisi un arrêt prononcé en DIP en matière (devenue rarissime en jurisprudence) de crédit documentaire, au regard du Règlement Bruxelles I (décision 5).</p> <p>Ce même Règlement Bruxelles I est aussi abordé en matière de gestion de portefeuille (décision 6).</p> <p>Deux décisions en droit boursier abordent l'un des instruments financiers les plus discutés en jurisprudence: les swaps d'intérêts (décisions 7 et 8) avec les devoirs récurrents (pré et post MiFid): informer et s'informer, charge de la preuve, incidence de la qualité d'averti dans le chef du client.</p> <p>La chronique comprend enfin 2 arrêts de la cour d'appel de Bruxelles qui se prononcent sur les responsabilités en matière d'encaissement de chèque (décision 1) et d'utilisation d'une carte de crédit sans présentation physique et sans identification électronique (décision 3).</p>
---	--

omtrent het financiële risico van de belegging in hoofde van de cliënt. Ten slotte worden in deze kroniek 2 arresten van het hof van beroep van Brussel behandeld die uitspraak doen over de verantwoordelijkheden inzake de materie van de inning van cheques (uitspraak 1), met behulp van een kredietkaart zonder fysieke voorlegging en elektronische identificatie (uitspraak 3).